

Н.В. Козлова*

АБСТРАКТНОЕ И КОНКРЕТНОЕ ПОНИМАНИЕ СУБЪЕКТА, ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ¹

Категории «субъект права», «правоспособность», «правовое отношение» являются предметом научных дискуссий². Представляется,

* Доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова.

¹ Статья подготовлена при информационной поддержке правовых систем «Гарант», «КонсультантПлюс» и официального интернет-портала правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. Нормативные правовые акты приводятся по состоянию на 10 марта 2018 г.

² См.: *Александров Н.Г.* Законность и правоотношения в советском обществе. М., 1955; *Архипов С.И.* Субъект права: теоретическое исследование. СПб., 2004; *Витрук Н.В.* Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. М., 1979; *Гамбаров Ю.С.* Гражданское право. Общая часть / Под ред. и с предисл. В.А. Томсинова. М., 2003; *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000; *Иоффе О.С.* Правоотношение по советскому гражданскому праву // *Иоффе О.С.* Избранные труды по гражданскому праву. М., 2000; *Кененова И.П.* Конституционно-правовые аспекты запрета абортов в Российской Федерации: проблемы и перспективы // *Законодательство*. 2018. № 2; *Кечекьян С.Ф.* Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958; *Козлова Н.В.* К вопросу о понятии и содержании категорий «субъект права», «правосубъектность», «правоспособность», «дееспособность» по российскому гражданскому праву // *Правосубъектность: общетеоретический, отраслевой и международно-правовой анализ: Сборник материалов к XII Ежегодным научным чтениям памяти профессора С.Н. Братуся / В.Ф. Яковлев, Т.Я. Хабриева, В.К. Андреев и др.* М., 2017; *Красавчиков О.А.* Социальное содержание правоспособности советских граждан // *Правоведение*. 1960. № 1; *Марченко М.Н.* Проблемы общей теории государства и права: Учебник. В 2 т. 2-е изд., перераб. и доп. Т. 2: Право. М., 2008; *Мицкевич А.В.* Субъекты советского права. М., 1962; *Нечаева А.М.* Правоспособность физических лиц // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2015. № 1; *Синайский В.И.* Русское гражданское право. М., 2002; *Толстой Ю.К.* К теории правоотношения. М., 1959; *Флейшиц Е.А.* Соотношение правоспособности и субъективных прав // *Вопросы общей теории советского права*. М., 1960; *Халфина Р.О.* Общее учение о правоотношении. М., 1974; *Чечот Д.М.* Субъективное право и формы его защиты. Л., 1968; *Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права. Т. 1 (по изд. 1914 г.). М., 2005; *Яковлев В.Ф.* Отраслевой метод регулирования

что эти понятия можно рассматривать как в общем (абстрактном), так и в конкретном смысле.

Признание человека или иного явления субъектом права, способным участвовать в правовых отношениях, иметь права и обязанности, есть исключительно прерогатива объективного права, правопорядка. Оно обусловлено историческими, экономическими, политическими, культурными и иными предпосылками. В Российской Федерации правовое положение участников гражданского оборота определяется гражданским законодательством (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Согласно закону участниками отношений, регулируемых гражданским законодательством, являются граждане и юридические лица (абз. 2 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Если иное не предусмотрено федеральным законом, правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц (абз. 4 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Термин «гражданин» обозначает человека, состоящего в политико-правовой связи с определенным государством¹. Термин «физическое лицо» может использоваться также для обозначения иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством. Понятие юридического лица содержится в ст. 48 ГК РФ. Как замечает Г.А. Гаджиев, граждан и юридических лиц закон признает лицами (гл. 3, 4 ГК РФ)². В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, могут участвовать Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (абз. 2 п. 1 ст. 2 ГК РФ). К ним применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК РФ). В других странах правовое положение того же самого явления может определяться иначе. Так, согласно ГК Нидерландов (ст. 1 кн. 2) государство обладает статусом юридического лица³. Субъектами права могут быть признаны совокупности людей, имущественные комплексы, животные, роботы и др.

ния и гражданская правосубъектность // *Правовые проблемы гражданской правосубъектности*. Свердловск, 1978 и др.

¹ См.: *Советское гражданское право. Субъекты гражданского права* / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1984. С. 16 (автор главы — С.Н. Братусь).

² См.: *Гаджиев Г.А.* Гражданская правоспособность с точки зрения онтологии права // *Правосубъектность: общетеоретический, отраслевой и международно-правовой анализ: Сборник материалов к XII Ежегодным научным чтениям памяти профессора С.Н. Братуся / В.Ф. Яковлев, Т.Я. Хабриева, В.К. Андреев и др.* С. 148.

³ *Гражданский кодекс Нидерландов*. Книги 2, 3, 5, 6 и 7 / Пер. М. Ферштман; Отв. ред. Ф.Й.М. Фельдбрюгге. Лейден, 1996. С. 3.

В соответствии с законом субъекты гражданского права наделяются гражданской правоспособностью (ст. 17, 18, 22, 49, 50, 124 ГК РФ). Термин «общая гражданская правоспособность» был закреплён в Своде законов гражданских Российской империи (ст. 146)¹. Легальное определение гражданской правоспособности как способности иметь гражданские права и нести обязанности было сформулировано в ГК РСФСР 1922 г. (ст. 4), ГК РСФСР 1964 г. (абз. 1 ст. 9). В настоящее время оно содержится в ГК РФ (п. 1 ст. 17).

Признание явления субъектом гражданского права, наделение его правоспособностью позволяет этому явлению (субъекту, лицу) иметь гражданские права и обязанности, быть участником гражданско-правовых отношений. Социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений именуется гражданской правосубъектностью².

Анализируя понятие гражданской правосубъектности, С.Н. Братусь указывал, что необходимо различать два представления о субъекте гражданского права. Во-первых, о субъекте права как обобщённом выражении способности лица иметь права и обязанности вне зависимости от конкретных правоотношений. Во-вторых, субъект права может пониматься как участник отдельных конкретных правоотношений, обладатель конкретного права и носитель конкретной обязанности³.

Думается, что любое лицо, признанное способным иметь какие-либо охраняемые законом интересы, гражданские права и обязанности, можно назвать «абстрактным» субъектом. Применительно к абстрактному субъекту никакие различия в статусе физических лиц (граждан), юридических лиц, публично-правовых образований, иных явлений, которые, возможно, будут признаны законом субъектами права, не имеют значения. В качестве абстрактного субъекта гражданского права, каждое из этих явлений рассматривается как способное в принципе иметь интересы, некие права и обязанности.

В отличие от абстрактного субъекта, обладателей конкретных субъективных прав и обязанностей, участников конкретных гражданских

¹ См.: Законы гражданские с разъяснениями Правительствующего Сената и комментариями русских юристов / Сост. И.М. Тютрюмов. Кн. 1. М., 2004. С. 207.

² См.: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. М., 2010. С. 117–118 (автор главы – В.С. Ем).

³ См.: Советское гражданское право. Субъекты гражданского права / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1984. С. 8 (автор главы – С.Н. Братусь).

правоотношений можно именовать «конкретными» субъектами. Конкретный субъект гражданского права выступает под собственным именем (наименованием), имеет место жительства (нахождения), обладает имуществом, обособленным от имущества других субъектов, автономией воли и др. (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Все особенности правового статуса конкретного субъекта будут иметь значение. Например, охрана изображения и частной жизни предоставляется только гражданам, но не юридическим лицам, не публичным образованиям (ст. 152.1, 152.2 ГК РФ). Гражданам-потребителям в отношениях с организациями, индивидуальными предпринимателями закон предоставляет дополнительную защиту¹.

С.С. Алексеев пояснял, что круг возможных субъектов правовых отношений определяется в юридических нормах. Конкретный круг лиц, обладающих способностью участвовать в правовых отношениях, определяется при наличии известных жизненных обстоятельств².

По мнению В.С. Ема, гражданское правоотношение также следует понимать в двух смыслах: как абстрактное и конкретное правовое отношение³.

Ф.К. Савиньи подчеркивал, что правовые отношения могут по-разному связываться с субъектами, способными к этим отношениям. Существуют юридические факты, которые приводят к закономерной связи правоотношений с лицами. Но существует и другой, более искусственный способ связывания, который основан не на действиях конкретно определенного лица, а на общем свойстве, сочетаемом с разными индивидами. Право, принадлежащее лицу, может быть направлено либо против всех людей (например, вещное право), либо только против определенных индивидов (допустим, обязательственное право)⁴.

В зависимости от особенностей правовых связей между субъектами принято различать абсолютные и относительные правовые отношения. Образно характеризуя эти связи, В.К. Райхер писал, что в относительных правоотношениях они устанавливаются «по типу прямых прово-

¹ См.: Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей».

² См.: Алексеев С.С. Собр. соч. В 10 т. Т. 3: Проблемы теории права: Курс лекций. Т. 1: Основные вопросы общей теории социалистического права (по изд. 1972 г.). М., 2010. С. 271–277.

³ См.: Ем В.С. Теория гражданских правоотношений: Курс для магистрантов программы «Магистр частного права», прочитанный на Юридическом факультете МГУ имени М.В. Ломоносова в осеннем семестре 2017/2018 учебного года.

⁴ См.: Савиньи Ф.К., фон. Система современного римского права. В 8 т. / Пер. с нем. Г. Жигулина; Под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. Т. II. М.; Одесса, 2012. С. 206, 486–487.

дов, протянутых между определенными точками пространства», тогда как в абсолютных правоотношениях имеют место «беспроволочные связи», соединяющие данную точку пространства с абсолютно неопределенным числом всех «прочих» точек¹.

С.С. Алексеев отмечал, что в относительных (двусторонне индивидуализированных) отношениях точно определены все субъекты. Таковы обязательственные отношения, построенные по формуле «один относится к одному». В абсолютных (односторонне индивидуализированных) отношениях точно определена одна сторона — носитель субъективного права, обязанными являются все другие лица. Таковы отношения, закрепляющие право собственности лица на определенную вещь, построенные по формуле «один к каждому». Кроме того, существуют общерегулятивные (общеиндивидуализированные) отношения, в которых субъектами прав и обязанностей являются в принципе все субъекты («каждый относится к каждому»). Это не конкретные связи между неопределенными лицами, а специфическое состояние, в котором находится данный субъект и которое определяет его положение по отношению ко всем другим лицам².

Представляется, что дихотомическое деление юридических отношений на конкретные и абстрактные отношения можно построить в зависимости от способа установления правовых связей между субъектами. Принадлежащие конкретному субъекту гражданские права и (или) обязанности могут составлять содержание как конкретного, так и абстрактного правового отношения.

В литературе субъективное гражданское право понимается как мера дозволенного поведения, субъективная гражданская обязанность — мера должного поведения субъекта гражданского правоотношения. По мнению ученых, многие права и обязанности субъектов носят общерегулятивный характер, определяются общими законодательными дозволениями, позитивными и негативными обязываниями (запретами), устанавливающими пределы осуществления права³.

¹ См.: Райхер В.К. Абсолютные и относительные права // Известия эконом. ф-та Ленингр. политех. ин-та. 1928. Вып. 1 (XXVIII). С. 304.

² См.: Алексеев С.С. Собр. соч. В 10 т. Т. 3: Проблемы теории права: Курс лекций: Т. 1: Основные вопросы общей теории социалистического права (по изд. 1972 г.). М., 2010. С. 266–269.

³ См.: Алексеев С.С. Собр. соч. В 10 т. Т. 2: Специальные вопросы правоведения: Курс лекций: Общие дозволения и общие запреты в советском праве (по изд. 1989 г.). М., 2010. С. 226–267; Ем В.С. Категория обязанности в советском гражданском праве (вопросы теории): Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1981; Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наслед-

Юридическую связь между точно известными субъектами права, которые имеют субъективные права и обязанности друг относительно друга, можно именовать не только относительным, но и «конкретным» правоотношением. В нем управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо (лица). Примером является обязательство, возникшее между двумя гражданами, заключившими договор ссуды вещи: ссудодатель (кредитор) имеет право требовать возврата своей вещи, а ссудополучатель (должник) обязан вернуть ссудодателю эту вещь (п. 1 ст. 689 ГК РФ).

«Абстрактным» правоотношением можно назвать правовую связь, которая для целей законодательного регулирования или решения иных задач произвольно устанавливается между одним или несколькими известными управомоченными (обязанными) субъектами и неопределенным кругом управомоченных (обязанных) лиц, в совокупности или по отдельности.

В качестве абстрактных отношений можно рассматривать абсолютные правовые отношения, построенные по модели: один управомоченный (обязанный) субъект и все остальные обязанные (управомоченные) субъекты. С этой точки зрения можно говорить, например, о правовых отношениях собственности, в которых состоит лицо, обладающее субъективным правом собственности на вещь. Собственник вещи имеет правомочия владеть, пользоваться и распоряжаться этой вещью (п. 1 ст. 209 ГК РФ). Лица, не обладающие соответствующими субъективными правами в отношении этой вещи, несут субъективную обязанность воздерживаться от нарушения чужого права собственности. Как справедливо указывает Е.А. Суханов, абсолютные вещные права действуют в отношении всех третьих лиц и должны ими соблюдаться⁴.

Однако это не означает, что обладатель любого субъективного вещного права непременно состоит в абсолютных (абстрактных) отношениях со всеми иными лицами. Одно и то же лицо можно рассматривать как состоящее одновременно в относительных (конкретных) и абсолютных (абстрактных) правовых отношениях по поводу одной и той же вещи.

В относительных (конкретных) правовых отношениях могут состоять обладатели двух различных вещных прав. Допустим, существуют

вещное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. М., 2010. С. 112–123 (автор главы — В.С. Ем); и др.

⁴ См.: Суханов Е.А. Вещное право: Научно-познавательный очерк. М., 2017. С. 46.

два соседних земельных участка, из которых один участок принадлежит на праве собственности одному гражданину, другой участок — другому гражданину. Один из этих участков (подчиненный) обременен сервитутом (правом прохода) на соседний участок (господствующий). В этих отношениях обладатель права собственности на земельный участок, обремененный сервитутом, имеет права владения, пользования и распоряжения своим участком, но обязан воздерживаться от нарушения чужого права собственности и чужого ограниченного вещного права (сервитута). Его право собственности ограничено правами обладателя сервитута. В свою очередь, обладатель сервитута имеет право собственности на свой земельный участок, а также права, составляющие содержание сервитута в отношении соседнего земельного участка. За рамками своих правомочий обладатель сервитута обязан воздерживаться от нарушения чужого права собственности. Поскольку собственники этих участков точно определены, отношения между ними можно назвать относительными (конкретными). Отношения между каждым из них как обладателем вещного права в отношении конкретного земельного участка и всеми третьими лицами, можно назвать абсолютными (абстрактными) отношениями.

Одна и та же вещь может одновременно признаваться объектом конкретного и абстрактного (абсолютного) правового отношения. К примеру, на основании договора ссуды между ссудодателем и ссудополучателем возникает обязательство как относительное (конкретное) правовое отношение. При этом ссудополучателя как обладателя обязательственного права владения и пользования вещи, принадлежащей на праве собственности ссудодателю, можно рассматривать как лицо, состоящее в абсолютных (абстрактных) правовых отношениях с неопределенным кругом иных лиц, которые должны воздерживаться от нарушения как права собственности, принадлежащего ссудодателю, так и прав владения и пользования, принадлежащих ссудополучателю. При нарушении абсолютного права собственности либо относительных обязательственных прав владения и пользования к нарушителю могут применяться предусмотренные законом меры защиты и ответственности (ст. 12 ГК РФ).

Можно смоделировать правовое отношение, в котором субъективному праву одного лица будет корреспондировать субъективное право другого лица, или субъективной обязанности — другая обязанность. К примеру, собственник вещи несет бремя (обязанность) ее содержания (ст. 210 ГК РФ). Все иные лица должны воздерживаться от нарушения чужой обязанности.

Субъективное право может одновременно рассматриваться и как обязанность данного субъекта. Так, участник корпорации не только имеет право участвовать в управлении ее делами, но обязан участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений (абз. 2 п. 1, абз. 4 п. 4 ст. 65.2 ГК РФ).

Думается, что категорию гражданской правоспособности также можно трактовать в абстрактном и в конкретном смыслах. Под «абстрактной» гражданской правоспособностью будет пониматься возможность быть носителем гражданских прав и обязанностей. «Конкретной» правоспособностью следует именовать возможность иметь круг субъективных прав и обязанностей, которые на законном основании могут принадлежать данному субъекту.

Подобные суждения были высказаны многими учеными. С.Н. Братусь доказывал, что исторически правоспособность формировалась как сумма отдельных, конкретных возможностей (способностей) обладать правами, корреспондирующими этим возможностям. По мере расширения круга таких возможностей правоспособность стала обобщенным, абстрактным их выражением, относительно самостоятельной категорией. В развитой системе права правоспособность есть не сумма возможностей, а особое абсолютное субъективное право, право быть субъектом прав и обязанностей, мера возможного поведения, общая предпосылка возникающих на ее основе конкретных субъективных прав. Процесс реализации правоспособности как субъективного права порождает другие, конкретные субъективные гражданские права и обязанности¹.

С.С. Алексеев писал, что правосубъектность есть общественно-юридическое свойство, которое нормы права придают лицам в соответствии с потребностями общественного развития, особое субъективное право, входящее в состав общерегулятивных правовых отношений, предпосылка конкретного правоотношения. В зависимости от круга и содержания прав и обязанностей, предусмотренных правосубъектностью, выделяется общая правосубъектность — способность лица быть субъектом права вообще; отраслевая правосубъектность — способность лица быть участником правовых отношений определенной

¹ См.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 6; Советское гражданское право. Субъекты гражданского права / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1984. С. 17–20 (автор главы — С.Н. Братусь).

отрасли права; специальная правосубъектность — способность лица быть участником определенного круга отношений в пределах данной отрасли права¹.

По мнению Я.Р. Веберса, правосубъектность выражает как признание лица в качестве субъекта правоотношений вообще, так и его квалификацию в качестве субъекта или возможного субъекта конкретных субъективных прав и обязанностей. Она обозначает субъектный состав в правовых институтах, возможность быть субъектом как права вообще, так и конкретных субъективных прав и обязанностей. Специальные требования к субъектам права установлены законом².

Ряд исследователей подчеркивают абстрактный характер правоспособности.

М.А. Карпушин писал, что правосубъектность (правоспособность) входит в состав особых «первичных» правоотношений³.

По мнению Н.И. Матузова, А.В. Малько, правоспособность есть признаваемая государством общая (абстрактная) возможность иметь предусмотренные законом права и обязанности, способность быть их носителем⁴.

Современная цивилистическая доктрина также рассматривает правоспособность как субъективное право общего типа⁵.

С.М. Корнеев, А.Е. Шерстобитов указывают, что гражданская правоспособность означает способность быть субъектом прав и обязанностей, возможность иметь любое гражданское право или обязанность из числа предусмотренных или допускаемых законом. Правоспособность является необходимой предпосылкой возникновения конкретных субъективных прав и обязанностей⁶.

Наличие гражданской правоспособности позволяет субъектам иметь широкий круг прав и обязанностей. Субъекты могут иметь вещные права, интеллектуальные права, участвовать в корпоративных

и обязательственных отношениях, в иных имущественных и личных неимущественных отношениях, основанных на равенстве, автономии воли, имущественной самостоятельности участников (ст. 2 ГК РФ). Как отмечалось ранее, это могут быть конкретные правовые отношения, между строго определенными субъектами, а также абстрактные отношения, смоделированные как связь конкретного обладателя данного субъективного права с произвольным кругом иных субъектов. Гражданские права и обязанности, которые могут принадлежать правоспособным субъектам, весьма разнообразны по характеру и содержанию.

Однако это не означает, что каждый субъект может иметь любые гражданские права и обязанности. В Российской Федерации права и свободы, в том числе гражданские права, могут быть ограничены. Такое ограничение допускается только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 3 ст. 55 Конституции РФ, абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Согласно закону гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами (п. 1 ст. 17 ГК РФ). Содержание правоспособности гражданина раскрывается в ст. 18 ГК РФ. При этом закон гласит, что никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Сделки, направленные на ограничение правоспособности гражданина, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом (п. 1, 3 ст. 22 ГК РФ). Правоспособность юридического лица закреплена в ст. 49 ГК РФ. Юридическое лицо может быть ограничено в правах также в случаях и в порядке, предусмотренных законом (п. 2 ст. 49 ГК РФ). В частности, закон гласит, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 49 ГК РФ).

О возможности ограничения и расширения правоспособности конкретного субъекта или отдельных категорий субъектов говорили многие ученые.

Как писал Ф.К. Савиньи, естественная правоспособность, приходящая всем отдельным людям, может быть ограничена посредством позитивного права. Ограничения означают, что определенные люди должны быть неспособными к осуществлению всех или неко-

¹ См.: Алексеев С.С. Собр. соч. В 10 т. Т. 3: Проблемы теории права: Курс лекций: Т. 1: Основные вопросы общей теории социалистического права (по изд. 1972 г.). С. 271–278.

² См.: Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в советском гражданском и семейном праве. Рига, 1976. С. 24–26.

³ См.: Карпушин М.П. Социалистическое трудовое правоотношение. М., 1958. С. 77–78.

⁴ См.: Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права. М., 2006. С. 395.

⁵ См.: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 109–123 (автор главы — В.С. Ем).

⁶ См. там же. С. 134 (авторы главы — С.М. Корнеев, А.Е. Шерстобитов).

торых прав. Подобное состояние можно именовать «ограниченной правоспособностью»¹.

Н.М. Коркунов выделял четыре категории ограничения правоспособности: естественная, общественная, карательная, вытекающая из несовместимости известных юридических отношений².

М.М. Агарков понимал гражданскую правоспособность «динамически», т.е. как возможность каждого лица в определенный момент иметь конкретные права и обязанности в зависимости от его взаимоотношений с другими лицами³.

О.А. Красавчиков замечал, что правоспособность создает юридическую возможность обладания правами, имеет объем и определяет круг прав, могущих быть в обладании данного субъекта⁴.

Е.А. Суханов обоснованно указывает, что необходимость получения лицензии для осуществления лицензируемой деятельности есть известное ограничение содержания правоспособности⁵.

Ю.С. Харитоновна отмечает ограничение правоспособности гражданина, признанного банкротом⁶.

Между тем некоторые специалисты высказывают сомнения в том, что ограничивается именно правоспособность, а не иное субъективное право.

П.В. Крашенинников полагает, что правоспособность в целом неотчуждаема, не может быть ограничена ни законом, ни судом, ни договором. Норма п. 1, 3 ст. 22 ГК РФ об ограничении правоспособности гражданина является спорной. В случаях, предусмотренных законом, гражданин может быть ограничен в возможности иметь отдельные права⁷.

¹ См.: *Савиньи Ф.К.*, фон. Система современного римского права. В 8 т. / Пер. с нем. Г. Жигулина; Под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. Т. II. М.: Одесса, 2012. С. 17, 205 и др.

² См.: *Коркунов Н.М.* Лекции по общей теории права. СПб., 1914. С. 183.

³ См.: *Агарков М.М.* Избранные труды по гражданскому праву. В 2 т. Т. 2: Общее учение об обязательствах и его отдельных видах. М., 2012. С. 104.

⁴ См.: *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 88–90.

⁵ См.: *Российское гражданское право: Учебник.* В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 191 (автор главы — Е.А. Суханов).

⁶ См.: *Харитоновна Ю.С.* Ограничение правоспособности гражданина, признанного банкротом // *Законы России: опыт, анализ, практика.* 2015. № 9.

⁷ См.: *Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий к главам 1, 2, 3 / Б.М. Гонгало, А.В. Коновалов, П.В. Крашенинников и др.; Под ред. П.В. Крашенинникова.* М., 2013 (автор комментария к ст. 17 — П.В. Крашенинников).

Если рассматривать гражданскую правоспособность в абстрактном смысле, как «абстрактную» правоспособность, как субъективное право, содержанием которого является возможность в принципе быть носителем субъективных гражданских прав и обязанностей, то можно прийти к выводу, что содержание правоспособности остается неизменным с момента ее возникновения и до момента ее прекращения у субъекта права. Закон может признать какое-либо явление субъектом права, не наделяя его абстрактной гражданской правоспособностью. Таковы органы государственной власти (например, Правительство Российской Федерации), которые являются субъектами административных отношений, но не имеют гражданской правоспособности. Лишение абстрактной гражданской правоспособности может низвести субъекта в категорию вещей. Однако абстрактную правоспособность нельзя ни ограничить, ни расширить; ни законом, ни судом, ни сделкой. Когда закон говорит, что правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (п. 2 ст. 17 ГК РФ), речь идет об абстрактной правоспособности.

Между тем «конкретная» гражданская правоспособность, как и многие другие субъективные права, может быть ограничена или расширена. В тех случаях, когда говорится об ограничении или о расширении правоспособности гражданина (ст. 22 ГК РФ), имеется в виду конкретная правоспособность, ограничение возможности иметь определенные субъективные права и обязанности¹. С этой точки зрения справедливы рассуждения о «динамической» правоспособности², о «пределах правоспособности»³, об «объеме» и о «видах» правоспособности (в том числе полной, неполной, ограниченной)⁴ и пр.

¹ См.: *Козлова Н.В.* О понятии и содержании категорий «субъект права», «правосубъектность», «правоспособность», «дееспособность» по российскому гражданскому праву // *Правосубъектность: общетеоретический, отраслевой и международно-правовой анализ: Сборник материалов к XII Ежегодным научным чтениям памяти профессора С.Н. Братуся / В.Ф. Яковлев, Т.Я. Хабриева, В.К. Андреев и др.* С. 128–129.

² См.: *Агарков М.М.* Обязательство по советскому гражданскому праву // *Ученые труды Всесоюзного института юридических наук.* Вып. III. М., 1940. С. 70 и др.

³ См.: *Козлова Н.В.* Правосубъектность юридического лица. М., 2005. С. 6–33.

⁴ См.: *Корпоративное право: Учебный курс: Учебник.* В 2 т. / Отв. ред. И.С. Шиткина. Т. 1. М., 2017. С. 168–173 (авторы главы — Н.В. Козлова, С.Ю. Филиппова); *Юридические лица в российском гражданском праве: Монография.* В 3 т. / А.В. Габов, О.В. Гутников, Н.Г. Доронина и др.; Отв. ред. А.В. Габов, О.В. Гутников, С.А. Силицын. Т. 1: Общие положения о юридических лицах. М., 2015. С. 178–179 (авторы главы — Н.В. Козлова, С.Ю. Филиппова, М.Г. Масевич) и др.

Соотношение абстрактной и конкретной гражданской правоспособности можно проиллюстрировать на примере правоспособности физического лица.

Согласно ст. 18 ГК РФ граждане могут иметь имущество на праве собственности, обладать иными имущественными правами. Однако на праве собственности или обязательственном праве граждане могут иметь далеко не любое имущество. Законодательством установлены ограничения оборотоспособности целого ряда объектов гражданского права (п. 2 ст. 129 ГК РФ). Например, некоторые изъяты из оборота земельные участки, занятые государственными природными заповедниками и национальными парками, могут находиться только в федеральной собственности¹. Иностранцы граждане, лица без гражданства не могут обладать на праве собственности земельными участками, находящимися на приграничных и иных особо установленных территориях в соответствии с федеральными законами (п. 3 ст. 15 ЗК РФ).

Закон прямо устанавливает, что граждане могут совершать любые не противоречащие закону сделки (ст. 18 ГК РФ). Однако ряд объектов гражданского права, возможных объектов сделок, ограничены в обороте таким образом, что обладание этими объектами, их приобретение и отчуждение, совершение иных сделок с ними допускается только по специальному разрешению (п. 2 ст. 129 ГК РФ)². К числу указанных объектов относится, например, оружие. Согласно закону, приобретение, экспонирование и коллекционирование оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации подлежат лицензированию³. Допустим, если гражданин желает приобрести оружие в целях самообороны, он должен обратиться в органы внутренних дел для получения соответствующего разрешения на хранение, ношение, использование конкретного вида, типа и модели оружия⁴.

Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что она ничтожна, либо должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки (ст. 168 ГК РФ). Совершенные

¹ См. п. 4 ст. 27 Земельного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (далее — ЗК РФ).

² См.: Указ Президента РФ от 22 февраля 1992 г. № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 10. Ст. 492; и др.

³ См. ст. 9 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии».

⁴ См.: Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. № 814 «О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации».

с нарушением требований закона сделки, направленные на производство и отчуждение объектов, ограниченных в гражданском обороте, в том числе соответствующих видов оружия, боеприпасов, квалифицируются в качестве сделок, совершенных с целью, заведомо противной основам российского правопорядка, и признаются ничтожными (ст. 169 ГК РФ)¹. В случаях, предусмотренных законом, суд может взыскать в доход Российской Федерации все полученное по такой сделке сторонами, действовавшими умышленно, или применить иные последствия, установленные законом в отношении таких сделок (ст. 167, 169 ГК РФ). Кроме того, незаконная продажа или приобретение вещей, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством, влечет административную² или уголовную ответственность³.

Как гласит ст. 34 Конституции РФ, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Согласно ст. 18 ГК РФ гражданин может заниматься предпринимательской и любой иной деятельностью при условии, что она не запрещена законом. В частности, не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию⁴. Соглашения, запрещенные законодательством о защите конкуренции, тоже рассматриваются как ничтожные сделки (ст. 169 ГК РФ).

Для осуществления предпринимательской деятельности, кроме отдельных ее видов, гражданин должен быть зарегистрирован как индивидуальный предприниматель⁵. Некоторые виды деятельности подлежат обязательному лицензированию⁶. Гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без регистрации (без

¹ См. п. 85 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (Бюллетень Верховного суда РФ. 2015. № 8).

² См. ст. 14.2, 14.17.1 и др. Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (далее — КоАП РФ).

³ См. ст. 191 и др. Уголовного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (далее — УК РФ).

⁴ См. ст. 34 Конституции РФ; Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

⁵ См. ст. 23 ГК РФ; Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

⁶ См.: Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и др.

необходимой лицензии), может быть привлечен к уголовной ответственности (ст. 171 УК РФ).

Деятельность может носить сугубо фактический характер и (или) обладать признаками юридически значимых действий. Так, деятельность исполнителя по выполнению строительных работ для заказчика осуществляется на основе договора подряда (ст. 702 ГК РФ). Аналогичная деятельность по выполнению строительных работ для собственных нужд носит фактический характер. В случаях, предусмотренных законом, на выполнение строительных работ необходимо получение разрешения со стороны публичной власти¹. Строительство, реконструкция объектов капитального строительства без необходимого разрешения влечет административную ответственность². Строеие, возведенное без получения таких разрешений, является самовольной постройкой: на нее не возникает вещное право и она подлежит сносу (ст. 222 ГК РФ).

В соответствии со ст. 30 Конституции РФ каждый имеет право на объединение. Однако для участия в полном товариществе, а также в качестве полного товарища в товариществе на вере гражданину требуется статус индивидуального предпринимателя (п. 5 ст. 66 ГК РФ).

Граждане могут участвовать в обязательствах (ст. 18 ГК РФ), но только в соответствии с законом. Например, далеко не любой гражданин может оказывать юридическую помощь подозреваемому или обвиняемому при производстве по уголовному делу. Согласно закону защиту интересов и прав подозреваемых и обвиняемых осуществляют защитники, в качестве которых выступают адвокаты. Адвокат — это человек, который в соответствии с законом получил статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность³. Иное лицо может быть допущено к участию в уголовном деле в качестве защитника только в случаях, предусмотренных законом⁴.

Закон гласит, что граждане могут наследовать и завещать имущество (ст. 18 ГК РФ). Однако закон ограничивает свободу завещания путем установления правил об обязательной доле в наследстве (ст. 1119, 1149 ГК РФ). Возможность отказа от обязательной доли

¹ См. ст. 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 29 декабря 2004 г. № 190-ФЗ (далее — ГрК РФ); и др.

² См. ст. 9.5 КоАП РФ.

³ См. ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

⁴ См. ст. 49 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ.

в наследстве в пользу других лиц также ограничена законом (п. 1 ст. 1158 ГК РФ).

Законом установлены ограничения в отношении возможности гражданина обладать некоторыми личными неимущественными правами. Так, гражданин имеет право на охрану своего изображения. Обнародование, дальнейшее использование изображения гражданина допускаются лишь с его согласия. Но согласие не требуется, если использование изображения осуществляется в публичных интересах (п. 1 ст. 152.1 ГК РФ). Получается, что в зависимости от обстоятельств одни граждане имеют право на охрану их изображения, а другие не имеют.

Ограничения в части обладания отдельными субъективными правами и обязанностями могут быть установлены не только законом, но также судом или сделкой. Возможность таких ограничений прав и обязанностей конкретного гражданина должна быть прямо предусмотрена или дозволена законом (ст. 22 ГК РФ).

Существуют права и обязанности, которыми в силу закона граждане в принципе обладать не могут. Например, они не могут иметь имущество на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Названными правами наделяются только определенные виды юридических лиц (ст. 294, 296 ГК РФ). Гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, не может иметь исключительное право на фирменное наименование. Возможность обладания таким правом признается только за юридическими лицами, являющимися коммерческими организациями (ст. 1473–1475 ГК РФ). Хотя гражданин, владеющий предприятием, может иметь исключительное право на товарный знак (знак обслуживания), коммерческое обозначение (ст. 1477, 1538, 1539 ГК РФ) и др.

Ограничивается содержание конкретной правоспособности гражданина, которому за совершение преступления определено наказание в виде лишения права в течение указанного периода времени заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК РФ). Сужается объем конкретной правоспособности субъекта вследствие заключения допускаемых законом договоров, в которых устанавливаются ограничения в части его обладания отдельными субъективными правами и обязанностями (п. 3 ст. 73, п. 1, 2 ст. 1007 ГК РФ).

Напротив, содержание конкретной правоспособности может расширяться вследствие приобретения гражданином статуса индивидуального предпринимателя, необходимого для учреждения полного товарищества с целью осуществления предпринимательской деятельности от имени товарищества (ст. 66 ГК РФ).

Как отмечает К.И. Рябов, равенство правоспособности граждан состоит в том, что при одинаковых (альтернативных) юридических фактах можно стать обладателем одинакового субъективного права¹.

Представляется, что применительно к юридическому лицу также можно говорить об абстрактной гражданской правоспособности как праве общего типа, абстрактной возможности быть субъектом гражданских прав и обязанностей. Ее нельзя ни ограничить, ни расширить, ни законом, ни судом, ни сделкой.

Между тем конкретная гражданская правоспособность как способность данного юридического лица иметь определенные субъективные гражданские права и обязанности может расширяться или ограничиваться в соответствии с законом.

Сказанное позволяет сделать следующие выводы.

Во-первых, понятия «субъект права», «правоспособность» и «правовое отношение» можно трактовать в конкретном и абстрактном смысле.

«Абстрактным» субъектом гражданского права можно именовать любое явление, которое правопорядок наделяет гражданской правоспособностью. «Конкретный» субъект права — это любой отдельно взятый субъект: конкретный гражданин, определенное юридическое лицо, Российская Федерация и др.

«Абстрактную» правоспособность можно понимать как субъективное право общего типа, содержанием которого является абстрактная возможность быть носителем субъективных гражданских прав и обязанностей. Абстрактная гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми субъектами гражданского права, ее содержание остается неизменным с момента возникновения до момента прекращения правоспособности. «Конкретную» гражданскую правоспособность можно определить как возможность данного субъекта иметь конкретные субъективные гражданские права и обязанности в соответствии с законом. Возникновение конкретных субъективных прав и обязанностей является следствием наступления указанных в законе юридических фактов, простых или сложных юридических составов. В соответствии с законом содержание конкретной правоспособности можно ограничить или расширить, в том числе непосредственно законом, сделкой, судом и др.

¹ См.: Рябов К.И. Еще раз о правоспособности, дееспособности и правосубъектности // Закон. 2012. № 9. С. 132.

«Абстрактным» правовым отношением можно назвать правовую связь, которая произвольно устанавливается между одним или несколькими известными управомоченными (обязанными) субъектами и неопределенным кругом управомоченных (обязанных) лиц, в совокупности или по отдельности. Под «конкретным» правоотношением можно понимать юридическую связь между точно известными субъектами права, которые имеют субъективные права и обязанности друг относительно друга.

Во-вторых, в зависимости от возможности субъектов на законном основании обладать субъективными гражданскими правами и обязанностями, эти права и обязанности разделяются на следующие группы.

Первую группу образуют права и обязанности, которые может иметь любой субъект в силу общего дозволения закона.

Вторую группу составляют права и обязанности, которые отдельные категории субъектов иметь не могут, в том числе в силу закона или особенностей природы субъекта.

В третью группу могут быть включены права и обязанности, которые отдельные категории субъектов могут иметь при условии соблюдения требований, установленных в соответствии с законом. Несоблюдение этих требований может повлечь негативные правовые последствия, в том числе: признание совершенной сделки недействительной (ст. 168, 169, 173 ГК РФ); снос самовольной постройки (ст. 222 ГК РФ); административная ответственность (ст. 15.26 и др. КоАП РФ); уголовная ответственность (ст. 171 УК РФ) и др.